

民法冲刺班讲义（1）PDF转换可能丢失图片或格式，建议
阅读原文

https://www.100test.com/kao_ti2020/481/2021_2022__E6_B0_91_E6_B3_95_E5_86_B2_E5_c36_481965.htm

第一部分 一．民法的调整对象在第一章民法概述中间，第一个问题就是民法的调整对象问题，《民法通则》第二条有明确规定：我国民法调整的对象是平等主体之间的财产关系和人身关系。这里面所讲的平等的财产关系既包括财产归属关系也包括财产流转关系。这里的平等的人身关系主要指人格关系和身份关系。非平等主体之间的财产关系和人身关系，民法不予调整。例：下列社会关系属于民法的调整对象有（ ）A. 自然人甲与自然人乙之间订立的电脑买卖合同关系B. 中国公民丙与中国公民丁之间缔结的婚姻关系C. 甲税务机关与自然人乙之间订立的电脑买卖合同关系D. 甲税务机关与自然人乙之间税款征收关系这些都是社会关系，但是这些社会关系中间哪些是民法调整对象的呢？我们讲民法的调整对象只能是平等主体之间的财产关系和人身关系。所以，自然人乙和自然人甲之间电脑买卖合同关系，这当然是平等主体之间的关系。中国公民丙与中国公民丁缔结的婚姻关系这也是平等主体之间的人身关系。甲税务机关与自然人乙之间订立的电脑买卖合同关系，这当然也是平等主体之间的关系，但是甲税务机关与自然人乙之间税款征收关系这就不是平等主体之间的关系，因此这个关系民法不予调整，它不是民法的调整对象。ABC是正确选项。二．民法的适用范围根据教材大纲，民法的适用范围包括对人的适用范围，在空间上的适用范围和在时间上的适用范围。对人的适用范围，《民法通则》关于自然人的规定

，适用我国领域内的外国人和无国籍人，法律另有规定的除外。如果是我国自然人，法人在国外形成的民事法律关系，是不是适用中国法呢？一般应当说适用所在地法，但是法律另有规定的除外。在空间上的适用范围，我国的民法适用我国的领土，领空，领海，包括驻外使馆以及在我国领域外航行的船舶，航空器。例：下列领域内发生的民事关系应适用我国民法调整的是（ ）A. 中国驻南斯拉夫B. 中国开往莫斯科的国际列车（中国籍）C. 中国开往纽约的（中国籍）船舶D. 中国飞往伦敦的（中国籍）客机大使馆内发生的民事关系，依照现行的国际惯例，大使馆是一个国家领土的延伸，因此在大使馆内发生的民事关系适用国内法。对国际列车我国民法没有明文规定，但是国际列车标明是中国籍的应当与船舶飞机是相同的。对于船舶和飞机如果是该国国籍的，适用本国法，所以这道题ABCD都是正确选项。

三．民法的基本原则按照民法的规定和现行学理的归纳和教材，民法的基本原则是指民事立法，民事司法和民事活动的基本准则，包括平等原则，自愿原则，公平原则，诚信原则，禁止权利滥用原则。考试中间不可能考你有哪些基本原则，重点在于你的理解哪些是民法的基本原则，如何适用基本原则。例：甲明知其新房南面邻地将建一高层楼房，佯装不知，将房售予乙。半年后南面的高楼建成，乙的房屋受不到阳光的照射。此案中，甲违反了民法的哪些原则？A. 平等原则B. 自愿原则C. 公平原则D. 诚实信用原则在这个案件中，甲明知自己的楼房前面将建成一高层楼房，肯定对自己房屋的采光有影响，假装不知涉及诚信问题，所以他违反的是民法的诚实信用原则。当然对其他的原则也要学会辨认。

四．民事法律关系民事法

律关系是指民事法律规范调整的社会关系。这里一定要注意区分民事法律关系和其他社会关系。例：下列社会关系中，属于民事法律关系的是（ ）A. 甲因诉讼与法院之间形成的关系B. 乙因信教与教会之间形成的关系C. 丙因存款与银行之间形成的关系D. 丁因结婚与其妻之间形成的关系这些都是社会关系，但是这些社会关系中间哪些是民事法律关系呢？甲因诉讼与法院之间形成的关系是诉讼关系。它不是民事法律关系，它是诉讼法律关系。乙因信教与教会之间形成的关系，它是一个宗教关系。丙因存款与银行之间形成的关系，它是民事法律关系，是因存款与银行形成的存款也叫储蓄的法律关系。丁因结婚与其妻之间形成的关系，这里面形成了一个夫妻关系也就是民法所调整的社会关系。

五．形成权形成权是权利人以自己单方的意思表示使民事法律关系发生，变更，消灭的权利。形成权是相对请求权而言的。请求权就是请求他人为或不为的权利。根据现行法律规定，形成权包括承认权，选择权，撤销权，解除权，抵消权以及取回权等等。例：下列权利中，不属于形成权的是：A. 撤销权B. 解除权C. 债权请求权D. 追认权形成权本身就是相对请求权而言的，因此债权请求权肯定不属于形成权。撤销权，解除权，追认权它都属于形成权。形成权和请求权特别是债权请求权的意义在于：债权请求权它有诉讼时效的限制，形成权不受诉讼时效的限制，也就是说，它不受诉讼时效的限制，只受除斥期间的限制。

六．抗辩权抗辩权是一种防御性权利，抗辩权也是针对形成权而言的，在权利的体系中间，既有请求权又有抗辩权，请求权是要求他人为或不为一一定的行为的权利，因此请求权是一种进攻性的权利。你赋予进攻人以矛就要赋予

被进攻人以盾，这就是权利的分配问题。你要对请求他人的“他人”以权利。这个权利就是抗辩权。抗辩权就是拒绝进行给付的权利，它是一种请求权，你请求做什么，我拒绝做什么，你能不能拒绝，就看你有没有权利。如果你有这个权利，你可以拒绝，你没有这个权利你拒绝就构成违约，要承担相应的法律责任。所以法律赋予行为的相对人以抗辩权。我国现行法律关于抗辩权的规定：一个是《担保法》上先诉抗辩权的规定，另外就是《合同法》规定了三个抗辩权，那就是：同时履行抗辩权，先履行抗辩权，不安抗辩权。我们说我国担保法和合同法规定的抗辩权都是暂时性的抗辩权，在民法理论上，除暂时性抗辩权外，还有永久性抗辩权。比如，因诉讼时效的经过而产生的抗辩权就是永久性的抗辩权。例：双务合同当事人享有的同时履行抗辩权（ ）A. 只为永久性抗辩权，不为延期性抗辩权B. 只为延期性抗辩权，不为永久性抗辩权C. 既为永久性抗辩权，不为延期性抗辩权D. 或为永久性抗辩权，或为延期性抗辩权这个抗辩权不是永久性抗辩权，而是一种暂时性抗辩权。如果对方履行了，你的抗辩权就消灭。你必须履行，否则你就构成违约。所以本题的答案为B。

七．请求权请求权是相对于支配权而言的。请求权也可以相对于形成权和抗辩权而言。请求权是基于基础权利而发生的。所以先有基础性权利，才有请求权。比如：甲与乙签订合同，甲是卖方，乙是买方，作为卖方就有请求支付货款的权利，作为买方就有请求交付货物的权利。请求支付货款，请求交付货物都是请求权，但是这个请求权有一个基础性权利，即他们之间有一个合同债权，所以说，先有合同债权，然后有合同债权请求权。再比如，你家有一个房

子，你对这个房子享有所有权，甲把你家的玻璃砸坏，你就对甲享有损害赔偿的请求权，所以你这里前面就有一个基础性权利，这个基础性权利就是你对房子的所有权。你对房子不享有所有权，你对损害人不享有请求权，因基础权利的不同，请求权可以分为债权请求权，物权请求权，人格权请求权，知识产权请求权，身份权请求权。这里面的难点在于：请求权是否受诉讼时效的限制，对此存在不同看法有的人认为，只有债权请求权受诉讼时效的限制；有的人认为，全部请求权均受诉讼时效的限制；有的认为，除债权请求权受诉讼时效限制外，物权请求权，知识产权请求权，人格权请求权，身份权请求权中有些受诉讼时效限制，有些不受诉讼时效的限制。目前的主流观点倾向认为：债权请求权受诉讼时效的限制，而物权请求权，身份权请求权不受诉讼时效限制。比如，马拉多那年轻的时候风流成性，到处流下爱情的结晶，现在他爱情的结晶长大了，要求确认父子关系，这种要求确认父子关系的请求权就是身份权请求权，不受诉讼时效的限制。再比如：在战争期间夫妻离散，重聚的时候要求确认夫妻关系，这是一种身份权请求权，不受诉讼时效限制。甲家和乙家相邻，甲家孤儿寡母，乙家人丁兴旺。乙家仗势欺人在甲家旁边挖了一个粪坑，甲家对乙家这种侵权行为忍气吞声，10年以后，甲家家道中兴，这时请求乙家排除妨碍，消除危险。这就涉及到物权请求权的问题，一般来讲，目前的主流观点认为物权的请求权不受诉讼时效的限制。请求权可能发生竞合问题。比如，甲将古画存于乙处，乙以自己的名义将古画卖给了丙，丙因善意取得古画的所有权，丙支付价款于乙。在这个行为中间，乙的行为他以自己的名义把

古画买给丙，这个行为是对甲的所有权的侵害，它是一个侵权行为，同时甲把画放到乙处，甲与乙之间形成了一个保管关系，在保管关系中乙负有将古画返还给甲的义务，现在他把画卖了，这个义务不可能履行，这也是一个违约行为，这就形成一个违约诉讼，乙卖画，甲不予追认，乙丙之间的合同就是一个无效合同，但是乙已取得价款，这个价款就构成不当得利，所以它又形成一个不当得利请求权，在这个案例中甲有三个请求权：基于侵权责任的请求权、违约责任的请求权、请求返还不当得利。这三个请求权中同时行使？选择行使？吸收行使？先后行使？在这个问题上，不同国家的立法有不同的主张。我们国家的合同法规定：如果同一行为即构成侵权又构成违约的，权利人可以选择行使。我们国家的法律采用选择理论。甲可以任意行使上述三个请求权之一，但是一旦选定，就不得变更。

八．自助行为自助行为是指民事主体为保护自己的权利，对他人的的人身自由予以拘束或对他人的财产予以扣押或毁损的行为。任何人的权利受到侵害的情况下，他可以请求公力救济又可以主张自力救济。自力救济包括自卫行为、自助行为。对于自卫行为，我国法律有明确规定，就是正当防卫行为，紧急避险行为；自助行为在我国法律中没有明确规定，通说认为，自助行为应当具备以下四个条件：（1）为保护自己的权利（2）形势紧急来不及请求公力救济（3）采取的手段适当（4）事后及时请求有关国家机关处理。例：下列行为中，行为人所采取的行为属于自力救济且不负责任的是（ ）

A. 甲为保护自己的桃园免受小偷侵扰，在桃园四周架设高压电网，致使小偷被电死

B. 甲为看家护院养狼狗五条，小偷乙入院中被狼狗咬成重伤

C. 甲因

情势急迫将盗贼放在屋前的汽车轮胎扎破D. 甲见小偷乙在屋中寻找钱物，乘其不备将其左臂砍下在桃园四周架设高压电线，这个行为肯定不构成自助行为，最高院就这个问题专门发了一个通知，高压电线是不能随意架设的，在房屋、桃园、果园，田边是不能架设的，这涉及到人的安全问题A不仅不构成自助行为，而且构成犯罪。B中，也不构成自助行为，根据公安部有关规定：狼狗只有公安部门和牧民才可以养。一般人是不能养的养狼狗本身就是一个违法行为。C构成自助行为，因为他针对的是财产而不是人身。D不是自助行为，这个行为他涉及到人的生命权，人的生命权比财产权要重要得多。 100Test 下载频道开通，各类考试题目直接下载。详细请访问 www.100test.com